

24 години на виправлення по особливостях. Як та що виправляти?

Кабінет Міністрів України постановою № [1178 від 12.10.2022](#) «Про затвердження особливостей здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України “Про публічні закупівлі”, на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування», зокрема, постановив:

1. Затвердити особливості здійснення публічних закупівель товарів, робіт і послуг для замовників, передбачених Законом України «Про публічні закупівлі», на період дії правового режиму воєнного стану в Україні та протягом 90 днів з дня його припинення або скасування, що додаються до Постанови (далі — Особливості).

Тож, починаючи з дати публікації нової постанови та особливостей, а саме з 19.10.2022, закупівельна спільнота знову починає жити по-новому. Нормою, яка викликає чималу кількість запитань, є норма щодо виправлення учасниками недоліків пропозиції. Адже ми пам'ятаємо, що навіть контролюючі органи не мали спільної позиції щодо виправлення недоліків за Законом.

Тож, у цій статті розберемось, що можна виправляти учасникам та яким чином діяти замовникам.

Спершу порівняємо норми Закону та Особливостей

Частина 16 статті 29 Закону	Пункт 40 Особливостей
------------------------------------	------------------------------



Якщо замовником під час розгляду тендерної пропозиції учасника виявлено невідповідності в інформації та / або документах, що подані учасником у тендерній пропозиції та / або подання яких вимагалось тендерною документацією, він розміщує у строк, який не може бути меншим ніж два робочі дні до закінчення строку розгляду тендерних пропозицій, повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей в електронній системі закупівель.

Замовник розміщує повідомлення з вимогою про усунення невідповідностей в інформації та / або документах:

1. що підтверджують відповідність учасника процедури закупівлі кваліфікаційним критеріям відповідно до [статті 16](#) цього Закону;
2. на підтвердження права підпису тендерної пропозиції та / або договору про закупівлю.

Повідомлення з вимогою про усунення невідповідностей повинно містити таку інформацію:

1. перелік виявлених невідповідностей;
2. посилання на вимогу (вимоги) тендерної документації, щодо якої (яких) виявлені невідповідності;
3. перелік інформації та / або документів, які повинен подати учасник для усунення виявлених невідповідностей.

Замовник не може розміщувати щодо одного й того ж учасника процедури закупівлі більш ніж один раз повідомлення з вимогою про усунення невідповідностей в інформації та / або документах, що подані учасником у тендерній пропозиції, крім випадків, пов'язаних з виконанням рішення органу оскарження.

Якщо замовником під час розгляду тендерної пропозиції учасника процедури закупівлі виявлено невідповідності в інформації та / або документах, що подані учасником процедури закупівлі у тендерній пропозиції та / або подання яких передбачалося тендерною документацією, він розміщує у строк, який не може бути меншим ніж два робочі дні до закінчення строку розгляду тендерних пропозицій, повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей в електронній системі закупівель.

Під невідповідністю в інформації та / або документах, що подані учасником процедури закупівлі у складі тендерній пропозиції та / або подання яких вимагається тендерною документацією, розуміється у тому числі відсутність у складі тендерної пропозиції інформації та / або документів, подання яких передбачається тендерною документацією (крім випадків відсутності забезпечення тендерної пропозиції, якщо таке забезпечення вимагалось замовником, та / або інформації (та / або документів) про технічні та якісні характеристики предмета закупівлі, що пропонується учасником процедури в його тендерній пропозиції). Невідповідністю в інформації та / або документах, які надаються учасником процедури закупівлі на виконання вимог технічної специфікації до предмета закупівлі, вважаються помилки, виправлення яких не призводить до зміни предмета закупівлі, запропонованого учасником процедури закупівлі у складі його тендерної пропозиції, найменування товару, марки, моделі тощо.

Замовник не може розміщувати щодо одного й того ж учасника процедури закупівлі більше ніж один раз повідомлення з вимогою про усунення невідповідностей в інформації та / або документах, що подані учасником процедури закупівлі у **складі** тендерної пропозиції, крім випадків, пов'язаних з виконанням рішення органу оскарження.

Частина 9 статті 26 Закону

Учасник процедури закупівлі виправляє невідповідності в інформації та / або документах, що подані ним у своїй тендерній пропозиції, виявлені замовником після розкриття тендерних пропозицій, шляхом завантаження через електронну систему закупівель уточнених або нових документів в електронній системі закупівель протягом 24 годин з моменту розміщення замовником в електронній системі закупівель повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей. Замовник розглядає подані тендерні пропозиції з урахуванням виправлення або невиправлення учасниками виявлених невідповідностей.

Корисно ознайомитися з [нотатками закупівельника: важливе при формуванні вимоги про усунення невідповідностей протягом 24 годин.](#)

Як оформити вимогу щодо усунення невідповідностей?

Перше питання, яке ставлять замовники: «А яким чином оформлюється вимога щодо усунення невідповідностей?». Можемо рекомендувати в повідомлення з вимогою про усунення невідповідностей враховувати таку інформацію:

перелік виявлених невідповідностей;

посилання на вимогу (вимоги) тендерної документації, щодо якої (яких) виявлені невідповідності;

перелік інформації та / або документів, які повинен подати учасник для усунення виявлених невідповідностей.

Ба більше, на порталі ви вже маєте нагоду завантажити [приклад протоколу про усунення невідповідностей](#).

Що можуть виправляти учасники процедури закупівлі?

Тепер спробуємо детальніше розібрати, яку саме частину інформації мають право виправляти учасники. Перш за все КМУ зняв усі спірні питання між контролюючими органами та замовниками щодо того, чи можна дозавантажувати документ, якого початково взагалі не було надано у складі пропозиції. Відповідь — так, можна.

Така відповідь обумовлена тим, що пунктом 40 Особливостей, зокрема, передбачено, що **під невідповідністю в інформації та / або документах розуміється в тому числі**

відсутність у складі тендерної пропозиції інформації та / або документів, подання яких передбачається тендерною документацією. **Але! Крім випадків:**

відсутності забезпечення тендерної пропозиції, якщо таке забезпечення вимагалось замовником, та / або

інформації (та / або документів) про технічні та якісні характеристики предмета закупівлі, що пропонується учасником процедури в його тендерній пропозиції).

Тобто, якщо учасник на вимогу тендерної документації, приміром, не завантажить жодного документа для підтвердження відповідності кваліфікаційним критеріям, замовник повинен надати час для виправлення таких невідповідностей. А якщо ви ще не знаєте усіх нюансів складання тендерної документації та проекту договору з урахуванням Особливостей, перегляньте вебінар на цю тему:

Крім цього, на відміну від Закону, за яким виправляти можна було лише кваліфікаційну частину та документи, що стосуються права підпису, **за Особливостями діапазон виправлень значно розширився і фактично включає всю тендерну пропозицію учасника, окрім відсутності забезпечення тендерної пропозиції, а також інформації та документів, що стосуються технічних та якісних характеристик предмета закупівлі.**

Що ж робити, якщо забезпечення надано, але воно не відповідає умовам тендерної документації?

Для відповіді на це питання спробуємо провести дещо історичну аналогію. З 2016 по 2021 рік в Україні діяв Закон про особливості здійснення закупівель товарів, робіт і послуг для гарантованого забезпечення потреб оборони, яким було визначено у тому числі таке:

«У разі виявлення замовником невідповідності документів учасника встановленим вимогам або відсутності будь-якого із документів учасник відбору може усунути недоліки в документах, крім випадку підтвердження подання забезпечення цінової пропозиції, шляхом прикріплення уточнених або нових документів в електронній системі закупівель протягом наступних 24 годин з моменту ознайомлення на переговорах учасника з такими недоліками».

Таким чином, твердження щодо можливості / неможливості виправлення документів, які подаються для підтвердження наявності забезпечення, у даному Законі за своєю логікою дещо схоже на вимогу Особливостей.

Що стосується практики АМКУ, то в разі наявності самого забезпечення, але якщо воно не відповідало умовам оголошення, наприклад в частині строку дії, АМКУ зобов'язував

надавати учасникам час на усунення таких невідповідностей. Зазначена практика підтверджується, зокрема, рішенням № [8028-р/пк-пз від 19.06.2019](#) за процедурою закупівлі № UA-2019-05-06-001678-а та іншими рішеннями.

Викладені обставини дають нам підстави вважати, що, можливо, такої позиції АМКУ буде дотримуватись і у випадку з Особливостями. Але все ж **радимо учасникам не випробовувати долю та надзвичайно уважно ставитись до оформлення забезпечення тендерної пропозиції задля уникнення небажаного відхилення.**

Висновки та рекомендації

З 19.10.2022 Особливостями встановлено, що замовник у разі виявлення невідповідності в інформації та / або документах учасника процедури закупівлі розміщує у строк, який не може бути меншим ніж два робочі дні до закінчення строку розгляду тендерних пропозицій, повідомлення з вимогою про усунення таких невідповідностей в електронній системі закупівель. Рекомендуємо замовникам дотримуватись зазначених вимог Закону і при публікації вимоги про усунення невідповідностей у відкритих торгах за Особливостями. Ба більше, на порталі ви вже маєте нагоду завантажити [приклад протоколу про усунення невідповідностей](#).

Таке повідомлення замовник не може розміщувати у разі:

відсутності забезпечення тендерної пропозиції, якщо таке забезпечення вимагалось замовником, та / або

інформації (та / або документів) про технічні та якісні характеристики предмета закупівлі, що пропонується учасником процедури в його тендерній пропозиції.

Невідповідністю в інформації та / або документах, які надаються учасником процедури закупівлі на виконання вимог технічної специфікації до предмета закупівлі, вважаються помилки, виправлення яких не призводить до зміни предмета закупівлі, запропонованого учасником процедури закупівлі у складі його тендерної пропозиції, найменування товару, марки, моделі **тощо**.

Водночас, які помилки можна виправляти саме в частині технічної специфікації, поки повністю незрозуміло (*відсутня конкретизація і практика Органу оскарження*), оскільки слово «тощо» може включати в себе широкий ряд понять, тож наразі неможливо стверджувати, чи зміна технічної характеристики не призводить до зміни предмета закупівлі. Редакція portalu «Радник» у свою чергу буде уважено слідкувати за наявністю практики контролюючих органів та роз'яснень Уповноваженого органу із зазначеного питання.

Також рекомендуємо ознайомитись із такими публікаціями:



«Нормативно-правова база, що зазнала змін з 19.10.2022»;

«Мінекономіки про визначення замовників у сфері оборони, які здійснюють „прямі“ закупівлі»;

«Випадки, коли не застосовуємо Особливості: враховуємо опублікування 18.10.2022 відповідної постанови».